

Anche la seconda e integralmente riveduta edizione delle Lezioni si prefigge lo scopo di introdurre il lettore allo studio della teoria e della prassi in materia di diritti umani nell'ottica dell'ordinamento internazionale.

Il settore dei diritti umani è analizzato in modo sintetico ma completo, analizzando gli aspetti teorici della materia e le fonti normative universali e regionali, dedicando ampio spazio al sistema della CEDU anche in relazione all'applicazione delle relative norme pattizie nell'ordinamento italiano. Di seguito è esaminato il contributo delle Nazioni Unite all'affermazione e allo sviluppo dei diritti umani e un'ampissima parte è dedicata allo studio dei diritti individuali e collettivi della persona umana. Infine, sono affrontate le questioni relative ai soggetti operanti nell'ambito dei diritti umani e alla responsabilità internazionale per violazione dei diritti umani. In misura ancora maggiore rispetto alla precedente edizione, particolare importanza è attribuita alla giurisprudenza internazionale e nazionale, con un'attenzione speciale a quella italiana, e alla prassi dei numerosi organi internazionali operanti nel settore dei diritti umani, il cui contributo complessivo appare sempre più determinante al fine sia di comprendere il fenomeno dei diritti umani, sia di garantirne il suo costante sviluppo e aggiornamento.

ISBN 978-88-6611-950-0



9 788866 119500

€ 25,00



CACUCCI  EDITORE  
BARI

P. Pustorino Lezioni di tutela internazionale dei diritti umani

Pietro Pustorino

# Lezioni di tutela internazionale dei diritti umani

*seconda edizione*



Pietro Pustorino è professore ordinario di diritto internazionale presso il Dipartimento di Giurisprudenza della Luiss Guido Carli, dove insegna anche tutela internazionale dei diritti umani e organizzazioni internazionali. È autore e curatore di diverse monografie, saggi e articoli su molteplici questioni di diritto internazionale pubblico, molti dei quali riguardanti la protezione internazionale dei diritti umani.

Pietro Pustorino

**Lezioni**  
di  
**tutela internazionale  
dei diritti umani**

*seconda edizione*

CACUCCI  EDITORE  
BARI

---

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

---

© 2020 Cacucci Editore – Bari

Via Nicolai, 39 – 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacuccieditore.it> e-mail: [info@cacucci.it](mailto:info@cacucci.it)

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

## Premessa

Le ragioni che mi hanno indotto a predisporre una seconda edizione delle *Lezioni*, a non lontana distanza dalla pubblicazione della prima edizione, sono costituite principalmente dai mutamenti recenti e significativi del regime internazionale sui diritti umani, accompagnati da numerose decisioni rilevanti delle corti, internazionali e nazionali, e dei numerosi organi di controllo sul rispetto dei diritti umani, dei quali si è quindi ritenuto di dover dare conto in questa nuova edizione del volume.

Del resto, la dottrina italiana non manca di “monitorare” con attenzione i suddetti mutamenti, come dimostrato dal fatto che, solo fra il 2019 e il 2020, sono state pubblicate in lingua italiana due opere generali in materia di diritti umani (la nuova edizione del manuale di Claudio Zanghi, scritto insieme a Lina Panella, *La protezione internazionale dei diritti dell'uomo*<sup>4</sup>, Torino, 2019, e la prima ampia edizione del volume di Riccardo Pisillo Mazzeschi, *Diritto internazionale dei diritti umani. Teoria e prassi*, Torino, 2020).

La struttura generale delle *Lezioni*, che tali rimangono ponendosi l'obiettivo primario di offrire informazioni e riflessioni di carattere generale sui diritti umani, permane inalterata ma il contenuto ha subito una revisione approfondita e complessiva. In proposito, mi preme ringraziare i numerosi colleghi e amici che, con spirito costruttivo, mi hanno fatto notare inevitabili lacune o incongruenze esistenti nella prima più agile edizione. Sono state pertanto apportate modifiche e aggiunte rilevanti, ad esempio in merito all'esame di taluni sistemi normativi regionali sui diritti umani (sistema africano, arabo e asiatico; cap. III, parte seconda, paragrafi 17-18) nonché con riguardo ai vari diritti esaminati nel cap. V nel quale trova spazio anche l'esame di ulteriori diritti (libertà di associazione e riunione, diritto ai beni culturali e una più compiuta analisi del diritto a un ambiente sano). Sotto il profilo formale, si è inoltre proceduto a una più dettagliata suddivisione di diversi paragrafi, creando anche ulteriori sub-paragrafi non numerati che rendono verosimilmente più agevole la comprensione di alcune questioni giuridiche di particolare complessità e attualità. Si è infine cercato di analizzare con maggiore attenzione le problematiche relative all'applicazione interna delle norme sui diritti umani, dando ulteriore spazio alla giurisprudenza nazionale, italiana e di altri Paesi, che continua “instancabil-

mente” a fornire un supporto indispensabile al fine di chiarire numerosi aspetti problematici in tema di diritti umani e quindi contribuire all’evoluzione di tale settore normativo.

Desidero ringraziare Guido Raimondi, per i numerosi e preziosi consigli relativi soprattutto alle parti relative all’esame della CEDU (cap. III, parte seconda), e Maurizio Bellacosa per gli altrettanto rilevanti e numerosi suggerimenti concernenti i profili dei diritti umani collegati ad aspetti di diritto penale e contenuti in varie parti del volume.

Roma, ottobre 2020

Pietro Pustorino

# Indice

## Capitolo I

### **Evoluzione storica dei diritti umani: dalla tutela stabilita negli ordinamenti nazionali alla protezione internazionale**

- |  |   |
|--|---|
| 1. Il superamento del dominio riservato degli Stati  | 1 |
| 2. Le origini della protezione internazionale dei diritti umani. La protezione dello straniero | 2 |
| 3. La titolarità “antica” e “moderna” dei diritti degli stranieri                              | 4 |
| 4. La protezione diplomatica e i suoi sviluppi   | 5 |

## Capitolo II

### **Fondamento giuridico e teorie sui diritti umani**

- |  |    |
|--|----|
| 1. Diritto naturale  | 9  |
| 2. Consenso  | 11 |
| 3. Teorie positivistiche   | 12 |
| 4. Le caratteristiche generali del diritto internazionale dei diritti umani: universalità, indivisibilità e irrinunciabilità dei diritti umani | 13 |
| 5. Universalismo e forme differenziate di relativismo in materia di diritti umani  | 20 |
| 6. Diritti umani individuali e collettivi  | 23 |

### Capitolo III

## Fonti normative e loro attuazione negli ordinamenti nazionali

### Parte prima: norme cogenti, norme consuetudinarie e profili generali delle fonti pattizie

- |     |  |    |
|-----|--|----|
| 1.  | <i>Jus cogens</i> e diritto internazionale generale: collegamento e sovrapposizione fra le due fonti normative   | 25 |
| 2.  | Caratteri specifici delle norme cogenti in materia di diritti umani  | 26 |
| 3.  | I principi generali di diritto   | 29 |
| 4.  | Le fonti di diritto pattizio: cenni introduttivi   | 31 |
| 5.  | Natura particolare degli obblighi stabiliti dai trattati sui diritti umani. Limiti all'applicazione del regime giuridico generale sul diritto dei trattati | 31 |
| 6.  | La nozione di giurisdizione nei trattati sui diritti umani e la questione dell'applicazione extraterritoriale di tali trattati                             | 34 |
| 7.  | Trattati sui diritti umani e loro applicazione interindividuale  | 39 |
| 8.  | Trattati sui diritti umani e diritto internazionale umanitario   | 40 |
| 9.  | Deroghe e clausole di restrizione nei trattati sui diritti umani   | 42 |
| 10. | Trattati sui diritti umani e diritto interno: rango, diretta applicabilità ed efficacia diretta delle norme convenzionali negli ordinamenti nazionali      | 44 |
| 11. | Il <i>soft law</i>   | 47 |

### Parte seconda: le fonti pattizie regionali: sistemi di controllo e applicazione interna

- |     |  |    |
|-----|--|----|
| 12. | Il sistema della CEDU: caratteri generali e organizzazione della Corte europea dei diritti dell'uomo   | 49 |
| 13. | I ricorsi alla Corte europea dei diritti dell'uomo e le condizioni di ricevibilità   | 52 |
| 14. | Il controllo della Corte europea dei diritti dell'uomo. Natura e contenuto delle sentenze della Corte di Strasburgo e il ruolo del Comitato dei Ministri | 54 |
| 15. | Il rango e gli effetti della CEDU nell'ordinamento italiano  | 59 |

- |     |  |    |
|-----|--|----|
| 16. | Gli effetti delle sentenze della Corte europea dei diritti dell'uomo nel sistema giuridico italiano  | 65 |
| 17. | Gli altri sistemi di controllo sul rispetto di alcuni trattati sui diritti umani: la Corte interamericana dei diritti dell'uomo, la Corte africana dei diritti dell'uomo e dei popoli e la nuova Corte africana di giustizia e dei diritti umani | 71 |
| 18. | <i>Segue.</i> Il sistema arabo e quello asiatico di tutela dei diritti umani   | 75 |

## Capitolo IV

### Nazioni Unite e diritti umani

- |    |   |    |
|----|---|----|
| 1. | Il contributo dell'ONU allo sviluppo della tutela internazionale dei diritti umani  | 77 |
| 2. | Gli organi di controllo sul rispetto delle convenzioni ONU in tema di diritti umani   | 78 |
| 3. | Il ruolo dell'Assemblea generale, del Consiglio economico e sociale e dello <i>Human Rights Council</i>   | 86 |
| 4. | Consiglio di sicurezza e azioni a seguito di gravi violazioni dei diritti umani. Le sanzioni verso Stati membri                                       | 89 |
| 5. | Consiglio di sicurezza e sanzioni individuali. Il controllo sulla legittimità delle cd. <i>smart sanctions</i> alla luce del regime sui diritti umani | 90 |
| 6. | Consiglio di sicurezza e Corte penale internazionale  | 93 |

## Capitolo V

### I principali diritti umani protetti

- |    |   |     |
|----|---|-----|
| 1. | Classificazione dei diritti umani   | 97  |
| 2. | Diritto alla vita: contenuto generale e obblighi statali  | 98  |
| 3. | Diritto alla vita, procreazione medicalmente assistita e maternità surrogata  | 109 |
| 4. | <i>Segue.</i> Esame della giurisprudenza italiana e della giurisprudenza della Corte europea dei diritti dell'uomo in materia di interruzione dell'idratazione e alimentazione artificiali e di eutanasia | 116 |

5.	I diritti collegati al diritto alla vita. Il diritto alla tutela della dignità umana	120
6.	Divieto di genocidio	122
7.	Divieto di tortura e di trattamenti inumani o degradanti: ambito di applicazione	127
8.	Interpretazione estensiva del divieto di tortura e di trattamenti inumani o degradanti: la formazione di nuovi diritti	134
9.	Applicazione extraterritoriale del divieto di tortura e principio di <i>non-refoulement</i>	135
10.	Divieto di tortura e giurisdizione penale universale. L'introduzione del reato di tortura nell'ordinamento italiano	137
11.	Divieto di tortura, immunità dello Stato straniero e dell'individuo-organo	140
12.	Divieto di schiavitù, di servitù e di lavoro forzato od obbligatorio	145
13.	Divieto di discriminazione razziale, di <i>apartheide</i> di discriminazione in genere	150
14.	Diritto alla libertà e sicurezza personali, <i>extraordinary renditions</i> e sparizioni forzate	153
15.	Diritto all'equo processo	158
16.	Principio di legalità e di irretroattività della legge penale	165
17.	Diritto alla vita privata e familiare	170
18.	Libertà di pensiero, coscienza e religione	180
19.	Libertà di opinione e di espressione	185
20.	<i>Segue</i> . Libertà d'informazione, tutela dei giornalisti e del pluralismo informativo	188
21.	Diritto di accesso a Internet e suo carattere funzionale all'esercizio di altri diritti	192
22.	Libertà di riunione e di associazione	194
23.	I diritti dei rifugiati	196
24.	Diritto alla cittadinanza e altri diritti politici	201
25.	I diritti economici: il diritto di proprietà	206
26.	I diritti sociali: i diritti in materia lavorativa	210
27.	I diritti culturali: il diritto all'istruzione	214
28.	Il diritto ai beni culturali. Il principio del patrimonio culturale dell'umanità	216
29.	Diritto di autodeterminazione dei popoli	218

30. Diritto allo sviluppo e nozione di sviluppo sostenibile	222
31. Il diritto a un ambiente sano	224

## Capitolo VI

### Diritti umani, Stati e attori non statali

1. Stati e organizzazioni internazionali	227
2. Movimenti di liberazione nazionale, movimenti insurrezionali, gruppi armati e organizzazioni terroristiche	228
3. Individui	232
4. Minoranze e popolazioni indigene	234
5. Imprese multinazionali	241
6. Organizzazioni non governative	246

## Capitolo VII

### Responsabilità per violazione dei diritti umani

1. Carattere <i>erga omnes</i> di alcuni obblighi internazionali sui diritti umani ed effetti in materia di responsabilità per violazione dei diritti umani	249
2. La responsabilità aggravata in caso di violazione di norme cogenti	251
3. Sviluppi in tema di affermazione di un diritto individuale alla riparazione in caso di violazione grave dei diritti umani	253
4. Il problema delle contromisure individuali o collettive a seguito di violazioni gravi dei diritti umani	255
5. Intervento umanitario e responsabilità di proteggere	257